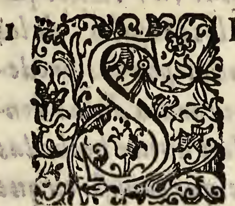
2

A L
EXCELENTISMO
SEÑOR DVQVE DE CARDONA, Y DE SEGORVE.
EN EL PLEYTO
Que lleua en la Real Audiencia de Cataluña.
C O N
Las vniuersidades del Marquesado de Pallas.

1 
SI Fuesse licito à los inferiores preguntar el porquè de las acciones de los Superiores, y el aueriguar sus soberanos designios; grande campo auia dado al discurso la orden que recibi de V. Excelencia, en que me manda diga mi sentir, sobre vno de los mayores puntos que tiene este pleyto; pues auiendo escrito sobre èl las plumas mas doctas de los Abogados de Cataluña; y respondido con tanto acierto à todas las dificultades que pueden ocurrir, parece ocioso qualquier discurso; pero à los subditos solamente nos queda la gloria de obedecer. A Solo falta lo que dize Plinio, B que sea este discurso de alguna importãcia, para que V. Excelencia no se arrepienta de auerlo mandado, ni yo de auer obedecido. Lo vltimo fuera cierto à no fiar en la benignidad de V. Excelencia. C

A Tacit. lib. 6. Anna. *Nobis obsequij gloria relicta est.*

B Plinius epist. 1. lib. 1. *Superest, vt nec te consilij, nec me pœniteat obsequij.*

C Simachus lib. 4. epist. 45. Mineruio *Fiducia, inquit, mihi stylli atque ingenij, nulla est, sed tua benignitas ausus meos prouocat.*

Si se presume ratificada la transaccion por el orden que V. Excelencia diò de que se pagassen las pensiones de los censos; y lo que sobrare se empleass. en la luicion dellos.

2 ¶ La primera carta que dà materia para la duda, es la de 20. de Enero 1653. que V. Excelencia escriuiò a aquellos vassallos, y es como se sigue.

3 *Fieles, y amados nuestros. Los cargamientos de essos Estados, y la obligacion que teneis de satisfazerlos, deseo aliuiarla; y para conseguirlo, os mando, que todas las rentas caìdas del año passado se pongan enteramente en la tabla de los cambios de Barzelona, para que se quiten los censales en que estais agrauados pues se sigue de hazerlo assi conocida conueniencia, valiendoos dela moneda que corre; estad ciertos que mi animo es extinguir las deudas que vuestros padres, y abuelos os dexaron.*

4 Hallase vn decreto de V. Exc. de 15. de Março 1653. sobre vn memorial, que el que se llama Sindico del Marquesado de Pallas, y Vincondado de Villamur, presentò, y es como se sigue.

5 *Excelentissimo señor. Francisco de Fontdevila, Sindico del Marquesado de Pallas, y Vizcondado de Villamur, à V. Exc. suplica sea seruido confirmarle las indemnidades de los censales; de los quales los comunes de dichos Estados estàn cargados por los predecessores de V. Exc. Y assimismo confirmarles la concordia de las rentas de V. Exc. de dichos Estados, en la conformidad auian hecho las dichas vniuersidades, y los predecessores de V. Exc. que consiste en que de dichas rentas se paguen las pensiones de los sobredichos censales; y de lo que sobrare que se vayan quitando las propriedades de dichos censales, siendo Administradores de dichas rentas las vniuersidades de dichos Estados, hasta que ayan acabado el quitar; y que en el modo de arrendar se obserue lo que se ha obseruado siempre, que es que deuen assistir à hazer los arrendamiẽtos los Sindicos de dicho Marquesado; y el Contador de V. Exc. y que los actos de los arrendamientos digan en fauor de los Sindicos de las vniuersidades, como lo demas que contiene dicha concordia.*

6 A este memorial se siguiò el decreto del tenor siguiente.

7 *Luzena à 15. de Março 1653. Tomense quentas de las rentas del Marquesado de Pallas, que han entrado en poder de los Re-*

cep-

ceptores de sus vniuersidades, desde las vltimas, que fenecieron por mi padre (que aya gloria) del tiempo que corriò desde su muerte; y que los ministros de los Franceses les han percibido; conforme à estilo de Contaduria, con distincion, y claridad, los alcances que resultaren en fauor de mi hazienda, que constare auer tomado los Franceses, se sobresea por aora en su execucion, afiançando la satisfacion cada que se les pida, y los demas que resultaren, se haga pago conforme la orden que en 20. de Enero deste año tengo despachada. Los papeles de quentas estèn de manifiesto para vsar dellas, como conuenga. Las sobras de lo procedido se han de conuertir en los quitamientos de censales mas antiguos, asistiẽdo Francisco de Fontdevila, Gouernador del Marquesado de Pallas, Vizcondado de Villamur, y Valle de Aneu, y mi Tesorero con el Receptor de las Vniuersidades, guardandose en esto, y en la paga de las pensiones lo dispuesto por los contractos; y lo que constare que las vniuersidades se huuieren cargado, y entrado en poder de sus Collectores, en que no ha entreuenido obligacion mia, y conforme à fueros del Principado, no passe al sucessor à pagarla, y no huuieren luido, ni pagado las pensiones, auiendo entrado el dinero en su poder, no se les reciba en quenta, quedando por la suya la satisfacion.

8 En otra carta de 5. de Abril 1656. se leen las palabras siguientes.

9 *En la carta que en los meses passados me escriuisteis sobre la disposicion de mi patrimonio en esse Marquesado, se me ha ofrecido aduertiros; que hagais el arrendamiento, con calidad, que lo que procediere de mis rentas se deposite en la Seo de Barcelona à suelta de mi Tesorero general, y de vno de vuestros Sindicos, que os pareciere nombrar, prometome de vuestra voluntad, y efecto adelantareis el arrendamiento, que el mandar hazer el deposito con esta calidad es, para que ambos tengamos satisfacion de que se pagan las pensiones, y quitas de censales: auisareisme de vuestra resolucion. Luzena 5. de Abril 1656.*

10 La vltima carta, de cuyas palabras se quiere sacar la ratificacion de la concordia, es su fecha de 17. de Otubre 1657. y como se sigue.

11 *Fieles, y amados: Tengo entendido que Mauricio de Lloreda os ha dado auiso tiene poder para la administracion, y cobro de las rentas de essos Estados; y os ha encargado la cobrança de las de esse Marquesado, que està por vuestra quenta ponerlas en la tabla de Barzelona, y no le respondeis, ni executais, auiendo pagado poco, ò na-*

ò nada de los arrendamientos que aueis hecho con orden mia; hazeme nouedad no cumplais con vueſtra obligacion; pues ſabeis no lo quiero para aprouecharme dello, ſino para dar ſatisfacion à los acreadores, y deſempeñaros, poned en eſto mas ſolicitud; deſuerte; que ſe conozca vueſtro zelo, y cuidado.

12 Eſtas ſon las cartas; y decreto que pueden ponderar las vniuerſidades del Marqueſado de Pallas, en ſu fauor; para induzir, y ſacar dellas la ratificacion de la concordia. Serà, pues, el aſſunto principal deſte diſcurſo, hazer conſtar, que deſtas cartas, y decreto no ſe puede probar ratificacion alguna expreſſa, ni preſunta de la tranſaccion firmada por el ſeñor Duque Don Enrique de glorioſa memoria, padre de V. Excelencia.

13 Suponen los Interpretes; que la ratificacion es coſa dehecho: y por conſiguiente no ſe preſume, ſino ſe prueua: y quiẽ la álega la ha de probar; [D] y es cierto; que todas las referidas cartas ni decreto no la juſtifican. Primeramente, porque en materia ardua, y graue, no ſe ha de eſtar à cartas; pues las palabras de ellas ſon mas oficioſas, y proferidas à ſemejança de las que pronuncian los que eſtàn en la Corte, [E] y mas abaxo ſe ponderarà: y la ratificacion hecha por medio de carta; la tuuieron los Doctores [F] por eſcritura priuada, que no prueua: y de aì nace, que los contratos que de ſu naturaleza requierẽ eſcritura, no ſe pueden celebrar por medio de cartas: [G] y que la carta q̃ ſe

D

Ratificatio eſt quid facti, & conſequenter non præſumitur, l. in bello 12. §. facti, ff de capti. & poſth. reuer. Cota in memora. ver. facta, Corne. conſ. 181. verſ. Non obſtat, lib. 2. & ratificationem allegans eam probare debet, l. ei qui, ff. de probat. l. matrem tuam, C. eo, Caſtren. conſ. 228. verſ. Breuiter, lib. 1. Corneza deciſ. 99. nu. 21. D. Franciſcus Hieronym. de Leon deciſ. 75. num. 1. Cancer. p. 2. var. cap. 6. de ſolutio. n. 103. in C. additio.

E

In materia ardua, & graui non eſt ſtandum epiſtolis, l. non epiſtolis 13. l. non nudis 14. C. de probat. l. epiſtola 52. ibi: *Epiſtola qua quis cohæredem ſibi aliquem eſſe cauit, petitionem nullam aduerſus poſſeſſorem rerum hæreditariarum dabit*, ff. de pact. l. Publia 26. § vlt. ibi: *Reſpondi ex epiſtola de qua quæritur, obligationem quidem nullam natam videri*, ff. depoſiti. Bald. in d. l. non epiſtolis, num. 5. verſ. Tertio caſu, Card. Alba. ad Barto. ibi. num. 1. poſt Romanum conſ. 260. num. 4. *Quia cum ſint verba epiſtolarum officioſa, & reuerentialia nihil probant*, vt in ſimilibus terminis tradit Pariſ. conſ. 89. num. 1. & 3. lib. 3. Laderchi. Immola conſ. 101. n. 1. lib. 1. ex cap. cum veniſſent, de inſtit. vbi Abbas, num. 5. Alexand. & Iaſſon in l. ſi ita ſtipulatus 15. num. 5. de verb oblig. Alexand. conſ. 237. n. 12. volum. 6. Felin. in cap. cum iuramento 4. num. 2. verſ. Limita niſi promiſsio, de homicid. ſunt enim verba pro lata more Aulicorum vt tradit Valençuel. cõſ. 69. num. 200. & 201. tom. 1. pulchrè Raudenſis tract. de Analogis cap. 22. num. 1. vbi dicit propter hanc rationem obtinuiſſe.

F

Verba ſunt Rotæ Romanæ in Recollectis per Farinac. deciſ. 515. n. 21. *Alia vero ratificatio*, inquit, *per epiſtolam vltra eoſdem defectus tanquam ſcriptura priuata non probat*, Bart. & alij in l. Scriptutas, C. qui potio. in pign. habe. Tiraquel. de retract. commun. §. 1. gloſ. 7. ſub num. 43.

G

Contractus qui ſcripturam requirunt, per epiſtolam geri non poſſunt, vt pluribus relatis concludit Genna de ſcrip. priua. lib. 3. quæſt. 19. Olea de ceſsion. iur. tit. 1. quæſt. 5. n. 15.

se escriue narrando el hecho, no induzga obligacion, lo dixeron algunos Autores. H De todo esto se saca, que no es visto que vn negocio tan graue, como era la ratificacion de vna concordia que venia à importar cantidades tan considerables, se pueda induzir de palabras dichas en vnas cartas, y decretos que de ordinario à mas de que se fiaà vn Secretario, son oficiosas, y proferidas, al modo que se habla en la Corte.

14 Es en terminos de ratificacion hecha en carta la decision de la Rota Romana, I que mas abaxo nos valdrèmos della para otro intento. Las palabras eran; *que no queria, ni podia querer otra cosa*; con que parecia no podia mas esplicarse la voluntad del Obispo. Pero la Rota sintiò que estas palabras tenian mas de oficiosas, y Aulicas, que de obligatorias. Las de nuestras cartas, y decretos fueron mas escritas à fin de consolar los vassallos, que de obligarse V. Excelencia de nueuo à lo que no estaua tenido, ni deuia pagar. Salian aquellos vassallos de la opresion de los Franceses, no era mucho consolarles con dezirles, que pagaria las pensiones de los censos, y aun que quitaria las propriedades dellos; pero esso se entendia de aquellos à los quales estaua obligado, como à los que se cargaron por dotes, ò otros desta calidad, à la satisfacion de los quales està obligado el sucessor del mayorazgo; pero que por solas estas palabras se pueda contraer vna obligacion tan grande, y de cantidades tan excessiuas, no parece se pueda inducir.

15 En segundo lugar se pondera, que es comun opinion de los Doctores, y sin contradictor alguno, que entonces se admite la presuncion de ratificacion, quando el acto que se ha hecho, no se puede hazer sino es ratificando el antecedente; pero si puede recibir otra interpretacion, entonces se entiende auerse hecho

H Epistola scripta ad narrationem praecedentis facti non inducit obligationem; Bald. in l. si Titius, ff. de const. pecun. Gamma decis. 336. num. 4.

I Rota Romana apud Seraphin. decis. 136. num. 3. *Primo quia verba potius videntur aulica, & officiosa, quàm obligatoria.*

con-

K

Tunc demum Doctores admittunt præsūptionem ratificationis si factum aliquid esset, quod fieri nequiret nisi actus præcedens ratus haberetur, sed inte. p. e. tadio sit provt gerenti est vtilius; Bart. & Castren. in l. Paulus, ff. rem rat. habe. Aretin. consi. 128. num. 9. idem Bart. in l. gerit col. 6. & seq. ff. de adqui. hæred. Gabriel consi. 36. num 57. qui eam reddit rationem, quod quælibet ocasio, & causa sufficit ad excludendam ratificationem, Surd. decis. 231. num. 3. & cōs. 28. num. 18. vol. 1. Corne. consi. 269. vol. 4. Celsus Hugo cons. 32. num. 5. & 27. Marius Muta decis. 55. num. 30. eleganter Iaco. Cancer. part. 2. cap. 6. de solut. n. 104. in Cod. addit. Salgad. in labyrint. credit. part. 2. cap. 10. num. 19.

L

Ratificatio non inducitur ex actu qui potest referri ad alium titulum citra ratificationem Ludouis. decis. 311. num. vlt.

M

D. Franciscus Hieronym. de Leon decis. 75. tom. 1. num. 3. 5. & sequentib. qui id probat ex l. 3. §. Seio, ff. de minor. vbi minor qui hæreditati paternæ se inmiscuit, si maior factus, debita hæreditaria exegerit, non censetur priorem aditionem ratificare, & ideo ei competit in integram restitutio, & glos. ibi verb. restituendum inquit: *Quod ibi exegit non tàm approbando prius factum, quam ex consequentia eius in captione remanendo.* Post multos laudat Mascard. de probat. conclus. 1256. num. 51. cum tribus sequentibus, Cradeta cons. 618. num. 9. & 622. num. 16 lib. 4. Gabri. cons. 154. lib. 1. Causæ in quibus hoc declaratum fuit sunt altera inter Dominam Annam Ioan & de Sans, siue Don Gasparem Sans eius filium, & hæredem, & Michaelem Angelum Pascual publicata per Alreus die 19. Iulij 1610. Altera super Baronia de Andilla in fauorem D. Antonij Ferrer contra Don Michaelem de Rebolledo publicata per eundem Alreus die 5. Februarij 1611. Verba autem, quæ ad nostrum institutum conferunt sunt sequētia: *Ratificatio enim non præsumitur, nisi ex verbis, vel factis necessario inferatur, & ita demum præsumitur ratificatio, si factum huiusmodi sit, quod fieri non possit, nisi actus præcedens ratus habeatur, cum vero aliam ob causam gestus præsumi potest, tunc ratihabitio non inducitur, sed interpretatio fit pro vt gerenti est vtilius.* Elegans Cancerij locus supra adductus, cap. 6. de solut. n. 104. & 106. in C. additu, vbi ponit exemplum in eo qui soluit vigore instrument. guarentigij, non enim censetur approbare contractum, sed soluere ne molestias exequtionis subeat, non enim inducitur ratificatio, nisi quando actus fieri nō potest citra ius, & nomē ratificationis, Cencius decis. 557. n. 4. Et hoc est quod dicitur ratihabitionem non induci, nisi necessario inferatur, Bart. in l. Paulus respondit, ff. rem rat. habe. Ruin. cons. 91. num. 10. vol. 1. Aretin. cons. 128. num. 6. Gabriel cons. 36. num. 57. lib. 1. Iolinus Chattar. decis. crimin. 32. num. 29. Rota Romana in Recollect. per Farinac. decis. 535. num. 13. & Farinac. cons. 144. num. 4.

conforme fuere mas vtil al que le haze: K y esto es lo que dixo otro Autor, que la ratificacion no se induce de vn acto, el qual pudo tener otro motiuo para hazerse. L Es elegante para este intento la decision del señor Regente don Francisco Geronimo de Leon; M en la qual despues de auer assentado por cierto, que entonces se presume la ratificacion, quando el acto hecho no puede auer tenido otro fin, lo exorna con la l. 3. §. Seio, vbi glos. ff. de minor. en donde vn menor que se auia inmiscuido en la herencia de su padre, despues de hecho mayor cobro algunos creditos della; y no obstante esso dize el Consulto, que no ratificò la adicion de la herencia; y que assi le compete la restitucion in integrum, y da la razon la glossa, por que aquella cobrança no fue tanto aprobar lo que auia hecho, como consequencia de lo que auia hecho, y trae el Regente dos decisiones de la Real Audiencia de Valencia, con las palabras formales dellas, que son como se siguen: *La ratificacion no se presume, sino es que de las palabras, ò de los hechos necessariamente se infiera; y entonces se presume la ratificacion, si el hecho es* de

de calidad, que no se pueda hazer, sino es ratificando el acto antecedente; pero si pudo tener otra causa, entonces no se induce ratificacion, sino que se deue interpretar, como fuere mas vtil al que haze aquel acto.

16 En las cartas, y decretos, del qual quieren sacar las vniuersidades de Pallas la ratificacion de la concordia, se leen aquellas palabras de querer V. Excelencia pagar las pensiones, y redimir las propriedades de los censos; esto se adapta à los que estuuiere de derecho obligado, como son aquellos que por causa de alguna dote auràn sido cargados, con que la ratificacion se induce, respecto destos; pero no de los demas censos; y es esto tan cierto, que V. Excelencia mismo lo explicò en el decreto de 15. de Março 1653: del qual se valen sus vassallos, ibi: *En que no ha entreuenido obligacion mia, y conforme à fueros del Principado, no passe al sucessor à pagarlo.* Y esto es lo que dixo vn Autor, que la ratificacion no aumenta la cosa ratificada extensiue, sino que la corrobora intensiuamiente.[N]

N Bald. in l. item, quia in additio. num. 1. quod ratificatio non augmentat extensiuè, sed roborat intensiuè, Vuesembe. consl. 4. num. 47. D. Ioann. Francisc. del Castillo decis. 250. num. 94. cum seqq. tom. 3.

17 Es de mucha consideracion para el intento lo que escriue Barnabè Cornezano,[O] Fue el caso, que vnos hermanos mayores vendieron vna heredad de Cesar, hermano menor, no precediendo las solemnidades que de derecho son necessarias en la enagenacion de las cosas de los menores, con promesa de que cumplida la menor edad, ratificaria el contracto; y en la diuision de bienes que huuo entre los hermanos tocò a Cesar parte de la heredad enagenada, con tal que la huuiesse de cobrar del que la comprò de sus hermanos, pagando cierto censo: acetada esta diuision, parece que resultaua della claramente la ratificacion; pues aprouaua el contracto, acetando la diuision en aquella forma que viene dicho. Pero Cornezano defendiò con grandes, y irrefragables fundamentos, el que no se podia induzir de aquello ratificacion; y dexando aparte los que quedan arriba ponderados, de que la ratificacion no se presume, porque es cosa de hecho; y que el que la alega deue probarla, y otras que se ponderan despues: carga mucho este Autor la consideracion, que entonces se induce la presuncion de la ratificacion, si el hecho es de calidad, que no pueda

O Barna. Corneza. decis. 99.

te-

tener otro motiuo que la ratificacion del acto antecedente; pero si el acto puede auerse hecho à otro fin, entonces se interpreta, y se presume, como es mas vtil al que le haze; y assi aunque Cesar aceptò aquella heredad con aquella carga, no le fue dicho, que el que la posseia la comprò durante su menor edad; y por consiguiente pudo ignorarlo. y creer que su padre la auia vendido, y no sus hermanos, durante su menor edad.

18 En nuestro caso pudo tener V. Exc. muchos motiuos para dezir, que se pagassen las pensiones, y se pagassen las propriedades de los censos, pudo entender de aquellos à que de derecho estaua obligado, pudo ratificarlo, creyendo que estaua obligado à la satisfacion dellos de suerte, que pudiedose atribuir aquel acto à otras cosas que no son ratificacion, ò à ratificacion sola de parte del, se ha de interpretar como estuuiere mas fauorable à V. Exc.

19 En tercero lugar se dize, que para que la ratificacion se induzga, es menester sciencia plena, y expressa con todas sus calidades del auto q̃ se ratifica: [P] y otros dizé, q̃ es menester sciencia explicita del prejuizio en el q̃ ratifica, [Q] y q̃ el ratificãte deua ser instruido plenamente del acto q̃ ratifica; y q̃ se le deue leer la escritura q̃ se ha de ratificar, es comun sentir de los DD. [R] pues de otra suerte, lo q̃ se ignora, no se puede ratificar: [S] y es

P

Ad effectum autem, quod ratificatio præiudicet requiritur scientia plena, & expressa iuris, & facti cum omnibus suis qualitatibus, Gabriel cons. 36. num. 6. lib. 1. Osascus decis. 179. num. 13. & 17. Aymon cons. 197. num. 14. Paris. cons. 47. num. 97. lib. 1. Fontan. claus. 7. glos. 2. p. 7. num. 30. vbi refert verba Senatus, ibi: *Et quod fiat per eum quem constat tenuisse scientiam actus qualitatis, nullitatis, factique, & iuris.*

Q

Ad effectum, vt quis sibi præiudicet in consentiendo requiritur, quod habeat notitiam sui præiudicij, glos. in cap. consultationibus, verb. Non consenserit, de appellat. in 6. & sic distinguit Gabriel cõclus. 2. de rer. aliena. num. 5. & fuius n. 9. & est regulare in qualibet ratificatione, quod requiratur scientia explicita præiudicij in ratificante, Alexan. cons. 114. num. 4. vol. 1. Rota Romana in Recollec. per Farinac. decis. 51. num. 4. & 5.

R

Menoch. cons. 189. num. 12. & cons. 576. num. 35. vbi sic ait: Cum enim non constet Dominos Capones sciuisse tenorem illius apochæ, dici non potest. quod eam ratificauerint, ita respondit Corneus cons. 293. num. 19. lib. 3. dum dixit ratificantem scire debere, qui & qualis contractus factus sit, vt dici possit ratificasse, & Ruin. cons. 63. num. 24. lib. 1. Paris. cons. 47. num. 97. lib. 1. responderunt ratificantem esse debere plenè instructum de actu ratificando, imò requiritur, quod ipsi ratificare volenti legatur scriptura ratificanda; ita post alios affirmarunt Craueta cons. 197. num. 14. Natta cons. 636. n. 194. lib. 4. Sylua cõs. 93. num. 12. Thobias Nonius cons. 89. num. 38. Hieronym. Gabr. cons. 36. n. 69. lib. 1. Rota apud Farinac. decis. 95. num. 4.

S

Bald. in l. 1. oppos. 19. C. qui admitti Iasson cons. 107. lib. 4. Ruin. cons. 48. n. 12. lib. 1. Paris. cons. 47. num. 97. lib. 1. Menoch. cons. 246. num. 40. Crauet. cons. 197. in fine, Gratian. discept. Forens. 513. n. 9. Ayllon ad Gomez. cap. 14. de resti. mino. num. 12.

es cierto, que no basta la sciencia en general, sino que es menester especial del acto que se ratifica, y de la manera que està hecho, sin que baste la sciencia por la fama; T que no bastaua la simple sciencia, ni aunque dixesse en la ratificacion que ratificaua todo lo contenido en el instrumento, por ser verdadero: V No con presumciones se ha de sacar el que el ratificante sabia lo cōtenido en el auto que ratificaua; X y no basta el referirse el ratificante à otro acto enūciado, porque se requiere que sea clara, y con todas las circunstancias, Y y aun con repeticion de las palabras del primer contrac to. Z En terminos de ratificació hecha con carta, es la decision de Ludouisio, y su Adicionador Bel-

C tra-

T

Gabriel cons. 36. num. 59. & sequentibus, vbi num. 60. probat non sufficere scientiam actus in genere, nisi specialiter eius, & qualitatum omnium, & quo modo factus fuerit plena notitia habeatur; nec sufficere scientiam per famam Iulius Chartari. decis. crimin. 32. num. 31. & non sufficere probare ratificationem, sed etiam probare omnino necesse esse, quod ratificans habuerit notitiam eorum, quæ in ratificatione continentur, asserunt expresse Bald. in l. obseruare, §. proficisci quæst. 4. ff. de offic. Procons. & cons. 76. lib. 2. Menoch. cōs. 109. num. 12. Cæphal. cons. 452. num. 94. lib. 3. Gabriel cons. 147. Simon de Prætis cons. 71. num. 38. Ioseph. Ludouis. conclus. 14. vers. Infertur, D. Franciscus Hieronym. de Leon decis. 75. n. 2. Cacher. decis. 119. num. 27. vbi inquit: *Vt talis ratificatio post mortem facta conualidet præcedentem legitimationem requiritur, quod tempore ratificationis habuerint de legitimatione scientiam, & claram notitiam per inspectionem instrumenti legitimationis.*

V

Magon. decis. Florent. 9. num. 26. *Paruì etiā refert illa formula ratificationis omnium contentorum in instrumento tanquam veritate fulgentium, & sic quod huiusmodi ratificatio se extendat ad qualitates actus incidenter enuntiatas: Quia non constitit ratificantem habuisse plenam scientiam dicti instrumenti, & singulorum contentorum in eo, cum ex scientia inducatur ratificatio, Bart. in l. quoniam, §. 1. ff. rem rat. habe. Decius cons. 58. col. 2. Guid. Pap. cons. 20. num. 8. alias simplici scientia non contentatur, Aymon cons. 197. num. 14. Natta cons. 636. num. 194. post Castren. cons. 465. col. penult. lib. 2. & 382. col. 1. lib. 1. sup. 1. punct. Natta cons. 162. num. 33. de qua non simplici scientia hic erat magis dubitandum propter filij absentiam, & longe distantis à patre,* qui sunt ipsissimi, vt ita dicam, termini nostri casus.

X

Cum præcipue, ad inducendam aliquam ratihabitionem non præsumptiuè, sed plenè scientia probanda esset ad tradita per Abbat. in cap. cum iure circa princip. de offic. deleg. Simon de Prætis, cons. 199. num. 36. Neque in casu isto præsumpta, quæ ex coniunctione, communione, & cohabitatione haberi posset sufficit, Osascus decis. 174. n. 3. Cæsar Barzius decis. 48. num. 26.

Y

Matienço in l. 5. Nou. Recop. tit. 3. leg. 5. glos. 3. num. 2. *Et licet Notarius dicat fratres fuisse ad plenum certioratos de omnibus, & singulis, vix est tamen, vt sub ista verborum generalitate intelligi debeat notitia vnius clausulæ adeo præiudicialis, quam specificam expressionem multò magis merebatur, quam aliæ,* Rota Roman. in Recollect. per Farinac. decis. 230. num. 10.

Z

D. Ioan. Franc. del Castillo decis. 18. Nec sufficit scientia per relationem ad alium actum enuntiatum, quia vt inducatur ratificatio requiritur, vt sit clara cum omnibus circunstantijs, vt dicit Menoch. d. cons. 439. n. 43. & ideo dixit Rebuffus in proæ. const. glos. 5. n. 73. quod requiritur specialis confirmatio repetitis verbis prioris contractus, alioquin etiam ratificatio facta in genere non valeret, & ita dicit, quod in anno 1543. fuit iudicatum, & in propria causa fuisse iudicatum dicit Vrsil. ad Afflict. decis. 299.

A

Non obstat prætensa ratificatio transactionis deducta ex quibusdam litteris D. Francisci, quia probare deberet, quod ipse habuisset claram, & specificam scientiam omnium in instrumento transactionis contentorum, & vt dicatur habuisse perfectam notitiam requiritur, quod illam legerit, vel illi lecta fuerit Paul. de Castro cons. 465. num. 5. vers. Restat nunc, lib. 1. Aymon cons. 197. post numerum 14. Gabriel cons. 149. num. 78. lib. 2. Menoch. cons. 389. num. 21. Hæc Ludouis. decis. 311. num. 15. & 17. & ibi Beltrami, quibus adde Decia. cons. 5. n. 24. lib. 5. Rota Genuen. decis. 15. num. 2. Rota Romana in Recollect. per Farinac. decis. 280. num. 10. Idem tenet Censius decis. 223. num. 14 in terminis ratificationis factæ cũ litteris. Non obstat prætensa ratificatio transactionis deducta ex quibusdã litteris Dominæ Frãciscæ. quia probare deberet, quod ipsa habuisset claram specificam scientiam omnium in instrumento transactionis contentorum, &c. Et ille dicitur ratum habere actum qui legit, & vidit totum, & integrum actum eius nomine gestũ, quia ignorans actum non potest, nec dicitur illum ratificare, quia deficit consensus, post plures Rota Genuen. de mercat. decis. 92. num. 7. & ratihabitio, ad ignorata non extenditur Bart. in l. fin. C. de Episc. & Cleric. Larrea alleg. 88. num. 22.

B

Beltramin. ad Ludouis. decis. 208. n. 8. & 9. inquit: Ad inducendam approbationem, quæ præiudicet, est necessaria scientia iuris, quod competit impugnãd. testamentum, Rota decis. 662. part. 2. in recentio. Gratian. qui plures cumulat discept. for. cap. 429. num. 22. & generale est, quod ratificatio non inducitur, nisi data plena, & distincta notitia in ratificante iuris, & facti, Gabr. cons. 69. num. 26. lib. 2. & cons. 86. num. 60. lib. 1. Gratian. dict. cap. 429. num. 29.

tramino, A en la qual para la sciẽcia requiere que se le aya leido el auto que se ha de ratificar: y aun el mismo Beltramino en otro lugar, B que para que se diga quõ vno ha aprobado vn testamento, es menester que aya tenido indiuidual noticia de que le competia derecho para impugnarle; y que no ay ratificacion sin la sciencia del derecho, y del hecho: y en terminos de ratificacion de concordia, se assienta por cosa cierta, que deue estar insertada, para que sea confirmada; C y en terminos de transaccion de contrato hecho en tiempo que vno era menor, es conclusion comunmente recibida. D

20 De todas estas Doctrinas se saca; que no auiendo V. Excelencia tenido sciencia plena, y expressa de lo contenido en la concordia; Que no auiendo dado noticia à V. Excelencia del perjuizio se le seguia en ratificarla; Que no auiendo estado instruido, no digo plenamente; pero ni semiplena-

C

Vt ratificatio concordiæ habeat locum debet ea inseri in petitione, vel in decreto, Marius Muta decis. 67. à num. 9.

D

Gabriel cons. 36. num. 59. vbi ait: *Præterea, & si his factis alias velimus induci ratihabitionem, in hac specie non potest hoc affirmari, quia non constat sciuisse actores diuisionem factam, quæ facta fuit eis infantibus, & ignorantibus, & opportet eum qui dicit facto aliquo quemquam ratum habuisse actus, eius scientiam probare, l. mater, C. de rei vind. Angel. & Paulus in d. l. paulus, Bart. in d. l. quoniam, ff. rem rat. hab. Corne. cons. 202. vol. 1. Et quia etiam si appareret habuisse actores scientiam diuisionis, & dationis insolutum, tamen non sufficeret, quoniam non fuerunt presentes, Imo erant infantes, & scientia superueniens, etiam cum actu, non facit, vt quis censeatur approbare actum nullum, quem potuit credere validum, nisi probetur, etiam nullitatis scientia, d. l. mater, &c. Nec enim sufficit scientia actus in genere, nisi specialiter eius, & qualitatum omnium, ac quomodo fuerit factus plena notitia [illegible]beatur, Bart. &c.*

namente della, Que no auien dosela leìdo palabra por palabra todi, antes, Que no auiendo hecho à V. Excelencia expecifica mencion de las circunstancias que la acompañauan. Que no auiendo repetido las mismas palabras que contenia, Que no auiendose insertado su tenor en las cartas, ò en el decreto; no se puede inducir ratificacion alguna della.

21 Es texto formal para esta materia la decision de Seraphino, E que yà se alegò atriba. No diò la Rota Romana por probada la sciencia que era menester para la ratificacion; porque aunque era verdad, que constaua de la noticia en general, pero no de las calidades, y otras circunstancias particulares: y assi se auia de estar à la regla de que era menester que constasse de perfecta noticia indiuidual, y la limitacion de que por sus cartas constaua de su voluntad, no tiene lugar, por ser las palabras mas oficiosas, y aulicas, que obligatorias, como dixe arriba.

22 Es para este intēto lo que refiere don Iuan Francisco del Castillo, F constituye tres especies de ratificacion. La primera, es expressa, que se haze con palabras claras, y distinctas. La segunda, es tacita, que cō el discurso del tiempo se induce. La tercera, es la que nace de algun hecho, y se pone entre la expressa, y la tacita. Las dos especies vltimas de ratificaciō no se inducen, ni se causan, sino es

que

E

Seraphin. decis. 136. *Fuit resolutum,* inquit, *non probare sufficientem scientiam Domini Episcopi moderni ad effectum inducendæ ratificationis, nam, & si negari, non possit eum habuisse scientiam in genere; tamen non probatur, quod habuerit notitiam qualitatum, maximè illius quod fieret anticipata solutio, ex quo poterat gigni præiudicium successorum, & sic regula, quod requiratur exacta notitia facit pro Domino Episcopo, limitatio vero, quæ ex authoritate Pauli de Castro, & Butrij, adducitur, non applicatur, non enim ex verbis epistolæ constat de enixa voluntate Domini Episcopi. Primò, quia verba potius videntur aulicá, & officiosa, quam obligatoria, &c.*

F

D. Ioann. Franc. del Castillo decis. 18. num. 54. inquit: *Triplex est species ratificationis. Prima est expressa, quæ verbis claris fit. Secunda est tacita, quæ cursu, & lapsu temporis oritur. Tertia est, quæ ex facto inducitur, & inter expressam, & tacitam collocatur, Curt. Iun. cons. 50. n. 9 Menoch. de recup. posses. remed. 15. num. 112. cum seqq. & cons. 561. num. 18. & 19. lib. 6. Duæ posteriores species ratificationis non inducuntur, nec causantur, nisi constet ratificantem sciuisse contractum ratificatum cum omnibus suis qualitatibus, & in istis terminis loquuntur Doctores predicti si credimus Menoch. cons. 439. num. 56. & 57. lib. 5. & dict. cons. 561. num. 19. lib. 6. quæ scientia non apparebat in casu isto, vnde non erat tractādum de ratificatione ista inducta ex facto.* Et super distinctione ratificationum videndus Valençuela cons. 177. num. 48. tom. 2.

que coste, que el que ratifica tuuo noticia del contracto que ratifica con todas sus calidades. En nuestro caso no se habla de la primera ratificacion; porque se supone no la ha auido. Las dos vltimas no pueden auerse hallado, por no tener V. Excelencia noticia specifica del contracto, con todas sus calidades; luego no nos hallamos en terminos de ratificacion.

23 Quarto, se pondera, q̃ para la ratificació se requiere la misma forma, y las misma solemnidades que fuerõ menester en el acto que se ratifica. G Explicase esto con la ratificacion de la agenacion que requiere, las mismas solemnidades que la agenacion: H y en terminos de la muger, y del menor, lo afirmaron muchos: I Y assi se dize comunmente que la ratificacion del acto que fue nulo, es celebracion del nueuo contracto, y que se deue hazer cõ las mismas solemnidades: K Yà se vè en nuestro caso, si faltan las solemnidades que eran menestr para la concordia. No se dio noticia à V. Exc. de los capitulos della; diligencia q̃ parecia era necessaria, para que se pudiesse dezir que fue ratificada por V. Exc. L Ni

G

Ratificatio requirit omnem formam, ac omnes illas solemnitates, quæ requiruntur in confectione ipsiusmet actus, Socin. Sen. cons. 92. vers. confirmatio enim, lib. 3. Calcane. cons. 57. num. 6. Larre. alleg. 88. num. 19. Tiraquel. de retract. §. 1. glos. 10. n. 84 Deci. cons. 532. n. 2. Thobias Noni. cons. 89. & 93. Menoch. cons. 819. num. 22. & cons. 203. num. 28. & cons. 80. n. 65. & 66. & cons. 1. num. 297. l. si vt proponis, C. de nupt. l. nuptiæ, ff. de rit. nupt. Roland. à Valle cons. 90. n. 49. Tiraquel. de retract. §. 1. glos. 10. num. 87. Cacher. decis. 106. num. 13. Fontanel. de pact. nupt. claus. 7 glos. 2. p. 7. n. 30. vbi refert, Senatus Cathaloniæ decisionem sub his verbis: *Nā in vtam iuris ratificatio facienda est cum eisdem solemnitatibus cum quibus est faciendus ipse contractus principalis*, quam repetit ea clau. 7. glos. 3. part. 13. n. 49. eleganter Cancer. part. 2. cap. 6. de solut. num. 109. in C. addit.

H

Ratificatio requirit omnes solemnitates, quas requirit ipsa prima alienatio, ex Bald. Rebuffo, & Abb. probat Rota Roman. apud Farinac. in nouiter nouis. decis. 204. num. 10.

I

Minoris, & mulieris ratificatio requirit easdem solemnitates, quæ sunt necessariæ in celebrando contractu de nouo, Seraphin. decis. 1242. num. 2. Beltramin. ad Ludouis. decis. 395. n. 17.

K

Ratificatio actus nulli est quædam celebratio noui actus, l. asse toto, ff. de hæred. inst. & debet fieri cum eadem solemnitate, qua celebratur actus, & sic mediantibus solemnitatibus requisitis à statuto Calcane. cons. 57. n. 6. Magoni. decis. Florent. 77. n. 4. Menoch. cons. 819. n. 22. Decius cons. 532. n. 2. Idem *Menoch.* cons. 80. n. 65. & 66. vbi ait: Quod omnis forma, & solemnitas, quæ debet interuenire in actu dum celebratur, interuenire pariter debet dum ratificatur *Matienço* lib. 5. Nou. Recop. tit. 3. l. 5. glos. 1. n. 2. Idem *Menoch.* ad rem magis cons. 203. n. 38. vbi sic ait: *Rursus ratificatio requirit omnem formam, ac omnes illas solemnitates, quæ requiruntur in confectione ipsiusmet actus, ita respondit Socin. Sen. cons. 92. vers. Confirmatio enim, lib. 3. quem secutus sum, cons. 80. num. 66 lib. 1. addo nunc Calcaneu. cons. 57. num. 6. cum autem certum sit actus illos ratificationis non continere solemnitates requisitas in alienatione similis Baroniæ, quæ à muliere ita libere alienari non potest, dicendum sequitur ratificationes illas nihil operari.*

L

Ad ratificationem compromissi requiritur perfecta scientia compromissi ratificati, & singulorum pactorum in eo contentorum, Paris. cons. 47. num. 97. lib. 1. Natta cons. 636 n. 192. cum alijs per Gabrielem cons. 149. n. 79. lib. 2. adductis.

24 Ni obsta lo que por parte de las vniuersidades se opone, de que la concordia ha sido executoriada por V. Excelencia, en conformidad de lo que dispuso en el decreto de 20 de Enero, y carta de 25 de Março 1653 pagando las pensiones de los censos en la forma que se ajustò con el señor Duque don Enrique, glorioso padre de V. Excelencia; porque ni desta paga de censos se puede inducir la ratificacion, mientras no se probara la indiuidual, y formal noticia en V. Excelencia, con todas sus calidades, y circunstancias de la concordia: M y en terminos de paga de canon por razon de feudo, ò emphiteusis, fue sentir de la Rota Romana; N y en terminos mas apretados de paga de censos, que parece no podia hazerse sin ratificar la concordia; lo resoluiò la misma Rota. O

25 Ni obsta tampoco lo que por parte de las vniuersidades se puede alegar, de que no solamente con la paga de las pensiones de los censos; pero con otros actos hechos por V. Excelencia, ha ratificado la concordia. Porque à todo satisfaze por V. Excelencia aquel grande Iuris-Consulto Iacobo Menochio, P diziendo en vn caso semejante, que ignorando la enagenacion (yo digo en nuestro caso la transaccion) no pudo hazer acto que la ratificasse; y và discurriendo este Autor sobre quantas objecciones se pueden hazer en

M
D. Ioan. Franc. del Castillo decis. 18. n. 55. *Et licèt, inquit, rec. perit annuos census redditum prouenientium ex pretio dictæ vineæ: Attamen ex tali receptione facta per minorem non inducitur ratificatio, nisi probata scientia cum suis qualitatibus*, Crauet. cons. 197. Natta cons. 102. lib. 1. Ruin. cons. 43. num 12. lib. 1. Paris. cons. 47. n. 97. lib. 1. Menoch. cons. 439. n. 41. & seq. lib. 5. & cons. 822. n. 75. lib. 9.

N
Rota Rom. In recollec. per Farina. decis. 95. n. 4. Nec obstare, quod Dominus de Aldrobandis soluendo canonẽ, & restituendo quasdam petias terræ, iuxta formam tralactionis videatur illam cũ omnibus in ea contentis ratificare, quia huiusmodi ratificatio quoad pactum non operatur, cum non constet Dominũ de Aldrobandis de eo habuisse notitiam, & tamen in ratificatione, etiam expressa requiritur specialis notitia omniũ in actu ratificato contẽtorũ, nec sufficit sciẽtia simplex, & generica, &c. diximus supra.

O
Rota Roman in recollec. per Farin. decis. 535. n. 12. *Nõ obstat, inquit, actus receptionis pecuniarum factæ per Lauiniam de fructibus prætensis census impositi per Fenellum ex pretio census alias impositi per Triumphos, quæ receptio non videtur fieri potuisse, nisi præcedente ratificatione dicti depositi, & illius consignationis, & tandem census impositi per Fanellũ, &c. Quia fuit responsum, quod scientia superueniens cum actu non inducit ratificationem actus, quia fuit nullus, & quẽ Lauinia potuit credere validum, nisi probetur etiam scientia nullitatis, l. mater, §. cæterum, ff. de inoff. testa. Imò non sufficit sciẽtia in genere, sed debet esse plena, & certa iuris, & facti, Bald. in l. mater, col. 3. C. de rei vind. Gabriel cons. 36. n. 59. in fine, & n. 60. lib. 1. & cons. 62. n. 27. lib. 2.*

P
Menoch. cons. 203. n. 36. *Vltima est exceptio, quod non licèt D. Hieronymæ actrici reuocare Baroniam, hanc alienatam ob id, quod multis actis à se scienter confectis alienationem ratificauerit. Huic obiectioni respondeo vna cũ Domino Tarrega, quod cum D. Hieronyma ignorans alienationẽ hanc (vt in facto præsupponitur) factã fuisse à D. Alphonso patre suo cui hæres extit, dici nõ potest, quod aliquo actu sequuto eã ratificauerit, quando quidem ratificatio requirit certã perfectãque scientiã actus, qui ratificationẽ postulat. Ita præter Ruin. & Paris. allegatos à Domino Tarrega respondi in cons. 1 n. 329. & 350. lib. 1. & cons. 189. n. 12. lib. 2.*

esta parte; como dezir, que siendo hija, y persona tan conjunta, se presumia tenia noticia de lo que su padre auia concordado. Q A que responde, que el pariente solo se presume que sabe aquellas cosas que miran al parentesco, vida, y costumbres; pero no contratos, ni otros negocios desta calidad. Ni tampoco, dize obsta, que el parentesco con las otras cojeturas, induzga noticia de aquellas cosas que se acostumbran de hazer en secreto. R Porque al tiempo de dicho contracto no auia nacido, ni estaua concebida; y assi no pudo saber lo que su padre auia hecho: y en nuestro caso, aunque V. Excelencia huuiesse nacido; pero se hallaua en la infantil edad, en la qual aun lo que se vè se ignora. S Otra razon añade este Autor, T bien conforme à nuestro intento; y es, que en todo caso el vezino, y el pariente si estàn ausentes, se presume que ignorã lo que haze el vezino, ò el pariente; y en nuestro caso no ay duda que estaua ausente V. Excelencia, quando se hizo esta concordia. Ni de la continuacion del tiempo puede inducirse la ratificacion, V sino es que sea con las condiciones que refiere Barzio, X las quales no se hallan en nues-

Q

Idem Menoch. d. cons. 203. n. 39. *Nec repugnat illã scire id potuisse, ex quo fuit filia ipsius D. Alphonsi, qui cõnuentionem iniuit, & iuris regula est, quod coniunctis præsumitur scire facta coiuncti, l. octaui, ff. vnde cogna. Nam respondetur, quod cõiunctus solum præsumitur scire ea, quæ respiciunt sanguinis coniunctionem, vita, & mores, non autem negotia contractus, & similia, vt de cõtractibus in specie scripserunt Bald. in l. 1. in fine, ff. de collus. deteg. Alexan. in l. Titius, §. Lucius, ff. de liber. & post. Dec. in l. 2. in fin. C. qui admitti Ripa in l. 1. n. 46. vers. Tertia coniectura, ff. si cert. pet. & alios refert Anton. Gabr. in suis conclus. lib. 1. tit. de præsumpt. cõclus. 6. num. 19.*

R

Idem Menoch. d. cons. 203. n. 40. *Nec etiam obstat, quod ob sanguinis coniunctionem, iunctis alijs coniecturis, præsumitur scientia eorum, quæ occultè fieri solent, vt tradunt Alexand & Decius in l. 2. C. qui admi. Zuchar. in Rub. C. eo. tit. n. 48. & Anton. Gabr. in suis conclusionibus, lib. 1. tit. de præsumpt. conclus. 6. n. 36. & præcipuè inter patrem, & filium, & vt respondit Ruin. cons. 47. n. 13. lib. 2. Nam respondet, & rectè Dominus Tarrega, quod cum tempore prædictæ conuentionis D. Hieronyma, nec nata, nec concepta esset, iustè ignorare potuit, quæ gesta tũc fuerunt à patre, id quod notissimum est.*

S

L. 1. C. de fals. mone. Boeti. de consol. Philo. *Infans, inquit, nihil omnino intellegit, etiamsi articulate loqui sciat.*

T

Idem Menoch. d. cons. 203. num. 41. inquit: *Et à fortiori dicimus, quod vicinus, vel sanguine coniunctus absens præsumitur ignorare omnino facta vicini, vel sanguine coniuncti. Ita Alexander in l. potest 15. ff. de adquir. hæred. Decius cons. 64. col. 3. Ripa in l. 1. num. 46. & ibidem Pur pur. num. 124. ff. si cert. petat. & Ant. Gabr. d. concl. 6. n. 29 & 30. qui n. 32. subiũgit idem esse in vicino, & coniuncto in firmo, & num. 37. in vicino nouo.*

V

Idem Menoch. d. cons. 203. n. 41.

X

Cæsar Barzius decis. 48. num. 22. *Plura, inquit, concurrere debent ad hoc, vt ratificatio ex temporis diuturnitate præsumatur, & præcipuè, quod adsit scientia, & quidem certa, & non in genere, sed in specie, & de omnibus qualitatibus, Natta cons. 162. num. 32. Ioan. Petr. Surd. cons. 150. num. 136. scientia enim est, &c.* Videndus omnino, quia pulchrè disserit.

nuestro caso, como arriba queda probado. El sucessor del mayorazgo, dixo el que escriuio mejor dellos, Y aceptando el precio de la locacion, no es visto consentir à ella, ni ratificarla sino por aquel año.

26 El argumento mas fuerte, de que se valen los contrarios, es el lugar de Stephano Graciano; Z assienta por llano, que la transaccion, de la qual habla en aquella disceptacion, auia de causar perjuizio, y obligar al fideicómissario; porque aunque fuesse hecha por aquel que tenia prohibida la enagenacion; pero estando la buena fe, y ser sobre cosa dudosa, y lite incierta, venia à justificarse, particularmente en aquel caso, en el qual se retenian los bienes sujetos al fideicommisso, sobre los quales se hazia la transaccion.

27 A todo esto se añadia, que el fideicommissario auia firmado la orden para que se pagassen las pensiones de los censos prometidos en la transaccion, con obligacion de los bienes sujetos al fideicommisso. Por donde parecia quedaua ratificada la transaccion; pues por la misma causa que vno manda que se pague lo que se deue en fuerça de la transaccion, creia que subsistia, y tuuo presente la causa, por la qual fue hecha; y con esto, y auiendo seguidose la paga, se entiende auerla ratificado, como si expecificamente huuiesse

Y
Ludoui. Molina de Hispan. primog. lib. 1. cap. 21. *Si vero, inquit, maioratus successor, qui locationi non consensit post mortem vltimi possessoris, qui rem locauit, pretium locationis recipiat, eo ipso censebitur contractum à prædecessore factum ratum habere pro eo anno quo pensionem locationis recepit, non pro sequentibus, quod perpetuo memoriæ commendandum est.*

Z
Gratian. discept. 476. num. 8. & 9. tom. 3. ibi: *Quibus accedit, quod fideicommissarius subscripsit ordinem, quod soluerentur fructus census in transactione promissos in obligatione bonorum fideicommissariorum. Vnde satis videtur dictam trãsactionem ratificasse, Calcane. cons. 101. col. 2. in fine, vers. & licet dicatur, quod aliqui num. 4. post Bart. in l. quo enim, §. 1. ff. rem rat. hab. Calder. cons. 7. de censibus, Castrens. cons. 116. col. penult. ad finem, lib. 1. Aymon cons. 276. num. 6. ex quo enim quis mandat, vt soluatur, quod debetur virtute transactionis, cogitauit de validitate illius, & de causa ob quam fuit facta, per quam cogitationem cum solutione subsequenti intelligitur eam ratam habere, ac si de illa in specie cogitasset, vt in simili notat Scrader de fœudis, part. 6. cap. 3. num. 16.*

uiesse pensado en ella. Esta es la autoridad que mas indiuidual hallan los contrarios, para apoyar su opinion; y aunque por los Abogados de V. Excelencia se ha respondido variamente, discurrirè solamente sobre las soluciones que tienen mayor fundamento, que hallar de nueuas, no parece lo permite lo numeroso dellas, ni mi corta capacidad.

28 Todas las razones que hasta aqui se alegaron, no fueron sino como conjeturas, para inducir al animo de Graciano, à sentir lo que en aquel caso sintio, el motiuo principal no fue ninguno delos referidos, sino el que despues supuso; *A* de que el mismo fideicommissario auia entreuenido en la concordia; en este caso cae muy bien el dezir, que pues auia pagado en virtud della, es visto auerla ratificado. No fue menester de que specificamente fuesse aduertido de los pactos que contenia, ni de que le fuesse leida palabra por palabra; pues se hallò presente à ella, de qualquier acto que se siguiesse en su aprobacion se sacaua la ratificacion. En nuestro caso es cierto que passò lo contrario, no interuino V. Excelencia en la concordia, ni pudo interuenir, pues aquella fue hecha el año de 1610. en el qual tiempo V. Excelencia era de tan tierna edad, que aun lo q̃ vehia ignoraua, como queda ponderado arriba, fue hecha en Barcelona, de donde se hallaua V. Excelencia ausente: con que no auiendo interuenido, ni podido interuenir, cessan las conjeturas de que pues mandò pagar las pensiones de los censos, y redimir sus capitales, fue visto aprobar la concordia, pues entran las reglas arriba ponderadas, de que no se presume mientras no sea primeramente leìdo al ratificante el tenor della; y palabra por palabra lo contenido en aquella; las quales proposiciones arriba exornadas, se verifican en nuestro caso, en que no interuino el que ratifica en la concordia; pero las de Graciano se adaptan, quando se hallò presente à ella, que entonces qualquier acto que se huuiere hecho en su corroboracion, como pagar las pensiones de los censos, induce ratificacion.

A
Gratian. d. discept. 476. num. 10 ait: *Vltra, quod etiam in ipsa concordia idem fideicommissarius interuenit, quod tollit omnem difficultatem Capici. decis. 100. num. 6. Surd. de aliment. tit. 1. quaest. 6. num. 20.*

29 Y por esso Graciano refiere, que en su caso no solamente firmò el orden de que pagasse las pensiones de los frutos, sino que añadiò *prometidos en la transaccion*, del que se reconoce que tuuo

no·

noticia della; pero en nuestro caso no se hallarà que V. Excelencia en ningun decreto, ni carta hablasse de la transaccion: la razon de diferencia està, en que en el caso de Graciano, auiendo èl enteruenido, y firmado en la concordia, executoriandola, mandãdo pagar las pensiones, fue visto ratificarla: En nuestro caso no teniendo V. Excelencia la noticia que era menester de la transaccion; aunque mandasse pagar los censos, no fue visto ratificarla: y es forçoso que el mismo Graciano sea deste sentir; pues en otro lugar B sintiò lo mismo que nosotros; pues haziendose assimismo el argumento en otro caso de que no se induce ratificacion, si della resulta perjuizio al ratificante; responde que esso se entiende de la sola noticia; y taciturnidad; pero que en aquel auia à mas de la sciencia, y presencia acto positiuo; de todo lo qual se inducia la ratificacion: con que parece siente *Graciano* con nosotros, que no basta el acto positiuo para la ratificacion, sino que es menester sciencia clara, specifica, y indiuidual del contracto, cuya ratificacion se quiere induzir, como mas claramente lo resuelue el mismo *Graciano* C

Opusose este Autor assimismo, que para la ratificacion era menester precediesse la letura del acto que se auia de ratificar. No respondiò negando esta proposicion, sino que dixo que el ratificante auia estado presente, y por consiguiente tenia noticia de todas las calidades del dicho auto. De donde se reconoce, que este autor tiene el mismo sentir que nosotros; y que esso

B
Idem Gratian. discept. forens. cap. 499. num. 24. *Neque, inquit, aduersatur, quod in praeiudicialibus tacita ratificatio non sufficit, ex Farinac. quaest. 107. num. 293. cum alijs adductis. Quia omnes loquuntur in sola scientia, & taciturnitate per quã non inducitur ratificatio. Aliud est in casu nostro in quo vltra scientiam, & praesentiam adest actus positiuus per quem infertur ad ratificationem, quae alias sine ipso non inducitur*, & num. 31. ibi: *Aliud est in casu nostro in quo vltra actum positiuum adest scientia, & taciturnitas, quae omnia inducunt consensum.*

C
Idem Gratian. dict. cap. 499. num. 32. inquit: *Neque oberit, quod requiritur lectura actus ratificati cum omnibus qualitatibus. Quia cum simus in praesente, & intelligente, & approbante fideiussorem consequens est, vt omnes qualitates intellexerit, & totam substantiam negotij scieuerit, ita vt sit plena, & non simplex scientia.*

en

D

Actus ipse non potest dici ratificatus ob actore ipso, & ratificatio nō fit, nisi quādo actus est gestus sub nomine illius, qui facere debet ratificationem, Angel. Aretin. in §. is qui col. 2. vers. Aut quæritur, l. manda. Paris. cons. 47. n. 96. vol. 1. Rota Genuen. in decis. pertinētibus ad mercaturam, decis. 92. n. 8.

E

Bart. in l. quo enim, §. 1. ff. rem rat. hab. n. 1. *Quandoque, inquit, geritur aliquis actus me absente, tunc si ego cognoui, & taceo, an videar approbare, vel improbare est nostra materia, in qua dic aut geritur aliquis actus pertinens ad acquisitionem, & ad mei commodum, & tunc non approbare est improbare. Quandoque geritur actus qui potest respicere meum præiudicium, vel respicit, & tunc quandoque superuenit simplex scientia; & eo casu non improbare est approbare. Quandoque superuenit scientia cum aliquo actu, vt cum præsentatione litterarum, vel instrumenti, & Dominus recepit; & tunc non improbare est approbare.*

F

Ludolpho Schradero de fœud. p. 6. c. 3. n. 13. & seqq. *Quæ ratihabitio, inquit, ex eo inducitur, quod vassallus cognouit inuestituram suo nomine ab alio petitam, eique non contradixit, eo quia hæc petitio inuestituræ fauorem vassalli respicit, & generaliter si actus celebratus absque mādato nomine alterius, fauorē ipsius respiciat, is cuius nomine hic actus celebratus est, eum ratum habere censetur, si quando ad notitiā illius delatus est, non improbauerit. Simili modo vassallus hunc actū ratum habere intelligitur, si illi, qui hanc inuestituram intra annum, & diē nomine ipsius petijt, etiam ignorans hoc factū esse, mandauerit inuestituram nomine ipsius petere. Namque licèt ratihabitio, quæ per mandatum inducitur non confirmet, neque approbet illud negotium, quod ratum habens suo nomine gestū ignorauit, cū tamen is qui mandat alicui, vt inuestiturā fœudi suo nomine petat, saltem in genere sit eius propositi, vt si inuestitura suo nomine petita fuisset, eam ratam habere velit, dubium non est, quod per hanc cogitationem in genere, de inuestitura petita, vassallus per mandatum subsequens, eā æque ratam habere intelligatur, atque si de ea in specie cogitasset.*

G

Ex traditis à Menoch. de arbitr. iudi. casu 84.

en el lugar del qual se valen los contrarios; se ha de entender con la modificacion que queda dicho.

30 Y aun esto es entendiendo Graciano la palabra ratificaciō en sentido impropio; pues no se puede llamar propriamente ratificado el contracto por vno, sino està celebrado en su nombre. D Con esto parece queda respondido bastantemente al lugar, y autoridad de *Graciano*; pero adelantase mas el discurso con otras pōderaciones.

31 Sea vna el auetiguar indiuidualmente lo que dizen los Doctores que alega Graciano; *Bartulo* E distingue en el caso, quando el acto es hecho en ausencia, si es vtil al ausente, y entonces el no contradezirle es aprobarle; pero si es en su daño, entonces no aprobarle, es reprobarlo; con que yà se reconoce quan diferentemente, y en quan diferentes terminos habla Bartulo de lo que supone Graciano.

32 *Ludolpho Schradero*, F es vno de los Autores que trae Graciano; y que parece que mas en terminos deuiò hablar, aunque yà reconoce que es assimill el argumento, el qual en el derecho no es muy subsistente. G

33 Dize, pues, este Autor, que la ratificacion se induze quādo el vassallo supo que otro auia pedido la investidura en su nombre, y no contradixo; por quanto

esta

esta peticion de investidura mira al fauor, y vtilidad del vassallo; y generalmente si el acto celebrado sin mandato, en nombre de otro mira à su fauor, aquel en cuyo nombre el acto es hecho, parece que le ha ratificado, si quando ha llegado à su noticia no le ha impugnado: de la misma manera el vassallo parece que ha ratificado, si aquel en cuyo nombre pidiò la investidura, ignorando el hecho, aurà mandado pedir la investidura; porque aunque la ratificacion que se induce por el mandato no confirme, ni aprueue aquel negocio que el ratificante ignora, se aya hecho en su nombre; pero como aquel que dà poder à otro para que pida en su nõbre la investidura de vn feudo, por lo menos tiene el intẽto en general, que si la investidura fuesse pedida en su nombre, la ratificaria; no ay duda que por el pensamiento en general de auer pedido la investidura, se entiende que el vassallo por el mandato subsequente la ha ratificado, como si de ella huuiesse pensado en specie; pero essa ratificacion para que valga ha de ser hecha dentro vn año, y vn dia. Este es el discurso de Schraderio, tan distante de nuestro caso, que no parece que ni à simili se pueda con el argumentar. Es cierto que este Autor habla de ratificacion, que se induce por mandato, del qual no disputamos; pues V. Excelencia nunca le diò, y solo es la duda de la que se induce por auer dado orden se paguen las pensiones de vnos censos; si con esto es visto aprobar la concordia antecedente. Es tambien cierto, que *Schraderio* solo quiere probar, que el que dà poder para la investidura de vn feudo, si supiera que otro la huuiesse pedido antes en su nombre la ratificaria: y aunque esta proposicion fuesse verdadera; no se puede sacar argumento, no digo concluyente; pero ni probable, para el intento de los contrarios; pues como se puede sacar desto, que por auer V. Excelencia dado orden (quando esto fuesse assi) de que se pagassen vnas pensiones de censos; es visto aprobar la constitucion dellos, y vna concordia en bienes de mayorazgo, y que vulnera todas sus reglas?

El lugar de *Loreço Calcaneo*, H q̃ tambiẽ alega *Graciano*, no fauorece su intento; pues ademas de que no alega otro Autor que à Bartulo en el lugar citado, y que se ha visto arriba quan diferente habla,

car-

H Laurenc. Calcane. cons. 101. num. 4. *Et licèt, inquit, dicatur, quod aliqui conquerebantur, & contradicebant dicendo, quod non tenebantur soluere, & quod erant decepti, nihilominus ex obseruatione pacti contractus, videlicèt transactionis, aut sententiæ, arbitramentalis per multos annos, ratificasse videtur gesta per ipsos decuriones, cap. contingit, de transact. ibi: Casus, eo enim ipso, quod communiter sciant talem transactionem factam per Decuriones, & Consiliarios, & soluerunt, nec contradixerunt in communi ratam habuisse videntur Bart. in l. quo enim, § 1. ff. rem rat. hab.*

carga la consideracion en los muchos años que auian passado, obseruando siempre la sentencia arbitral; motiuos que no militan en nuestro caso; pues no solo V. Excelencia, pero aun la feliz memoria del señor Duque don Enrique su padre auia contradicho à la paga de estas pensiones, y V. Excelencia en vno de los decretos lo limitò à los que segun fuero tenia obligacion de pagar, y a los que por su naturaleza passaua la obligacion à los bienes de mayorazgo; que es el libel, por el qual se ha de regular todas las resoluciones que V. Excelencia se ha seruido tomar: y siendo literal este sentido, no puede tener nada de violento.

34 Además, que en el caso de Calcaneo tuuieron expressa noticia de la concordia: y assi lo supone el mismo. I

35 Otro lugar de los en que se funda Graciano, es el de *Iuan Calderino*, K que muy perfuntoriamente disputa el caso, si hecha vna concesion por el Obispo à vna Iglesia, con obligacion de vn anuo censo: si podrà el sucessor auiendo recibido este censo, impugnar la concesion de su antecessor; y resuelue que no, porque auiendolo aprobado no lo puede impugnar. No es menester discurrir indiuidualmente por la diferencia del vno al otro caso, pues tan notoriamente se dexa considerar, quan separado, y distinto es el vno del otro.

36 El Consejo de *Crauetta*, L que alega Graciano, es para probar que la transaccio no podia impugnarse por nula, por dos respectos. El primero, porque contra la vniuersidad auia prescripto este derecho por espacio de quarenta años, para poder impugnar la transaccion por nula. La otra es,

que

I

Calcaneus dict. cons. 101. num. 4. ibi: *Eo etiam ipso, quod commune sciuit talem transactionem factam, &c.* Scire autem est rem per causam cognoscere, vt docent Philosophi, & probauimus supra.

K

Ioan. Calderin. cons. 7. de censibus. *An facta concessione*, inquit, *Ecclesiæ per Episcopum sub solutione annui census, si successor Episcopus recipit censum possit venire contra illam concessionem. Et videtur, quod non quia recipiendo censum videtur illam concessionem approbare.*

L

Aymon. Crauet. cons. 276. num. 5. *Aut, inquit, vult vniuersitas transactionem impugnare ex capite nullitatis, & non potest, quia iure agenti de nullitate præscribitur triginta annis contra priuatum, & contra communitatem annis quadraginta, &c. Rursus de nullitate agi non potest, quia vbi nullitas aliqua considerari posset, illa reiecta, & sublata esset per infinitas ratificationes secretas ipsius communitatis: nam ratificatur contractus recipiendo solutiones factas virtute ipsius contractus, seu, quod deberetur ex ipso contractu, nec contradixerunt in communi fuisse videntur Bartol. l. quo enim, §. 1. ff. rem rat. hab.*

que quando huuiesse alguna nulidad, aquella auia de quedar sanada con tantas ratificaciones como auia hecho aquella vniuersidad, recibiendo las pagas hechas en virtud de aquel contracto; y que aunque esta proposicion no le faltan contradictores, M y es mas cierta la opinion contraria, nosotros estamos en caso de justa ignorancia, y en quien faltò la noticia del auto que se auia de ratificar, que como queda probado arriba, era precisa para poderse induzir ratificacion.

37 Alega tambien Graciano en su fauor à *Paulo de Castro*, N que habla de la ratificacion de vn compromisso, en el qual auian adjudicado algunos bienes à Raynerio, con obligacion de pagar à ciertos acreedores; tomò los bienes que por aquella causa se le auian adjudicado; y dudòse si desto resultaua la ratificacion del laudo. Responde que si; y no tenia duda la materia; pues el mismo Raynerio era el que auia interuenido en el compromisso: con que es cierto, que tenia indiuidual noticia dèl; y esto lo denota el auer aceptado los bienes *por aquella causa*; con que de esta ratificacion, por ser hecha por vno que tuuo indiuidual noticia del acto que ratificaua; no se puede sacar argumento para nuestro caso; en que no se tuuo noticia alguna de la transaccion.

M

Ioan. Franciscus del Castillo decis. 18. num 59. ait: *Itèm quando actus est nullus opportet, vt ratificans sit certioratus de nullitate, & capite, & causa nullitatis Bellam. decis. 748. Corne. cons. 207. prope finem, lib 3. Bongior. lib. 1. fœud. in causa* Baronis *Sancti Fhilippi. Ex quibus apparebat, quod cum iste de stayti non habuerit plenam, & specificam scientiam actorum, quod nullo modo sibi præiudicauit, etiam percipiendo annuos census per prædictas decissiones, & authoritates.* Hæc Castillo, quibus addo Ramonium cons. 84. num. 15. qui loquitur in terminis contractus solutione ratificati.

N

Paul. Castrens. cons. 116. col. penult. ad finem, lib. 1. *Restat respondere*, inquit, *super tertio, & vltimo quæsito in quo breuiter me expediens puto dicendum, quod dicti fratres possunt cogere Raynerium ad soluendum dictis creditoribus secundum, quod in laudo fuit condemnatus, quod laudum ipsum censetur acceptasse, & ratificasse eo ipso, quod bona sibi adiudicata ob dictam causam ipse recepit.*

38 De todo lo referido se concluye, que si la autoridad de Graciano no se entiende en la conformidad que viene dicho, no solo queda sin sentir de Autor alguno de los que alega, que la apoye; pero aun siendo Autor contrario asimismo, no sirue de autoridad alguna su opinion, ni se ha de atender, segun afirman los Doctores. o Saluo,&c.

o L.Vbi pugnantia, ff. de reg. iur. Surd. consf.90.num.36.Lotter.de re benefic. lib.1.quæst.24.num.189.

Don Pedro Salinas Tegel Hanero.